

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17844/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.12.2023

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

рассмотрев жалобу ИП <.....> (далее — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку готовых обедов, завтраков и ужинов для курсантов Академии водного транспорта № ЭК 027/223/23-СМСП (реестровый № 32312981146) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа

защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с установленным порядком оценки по показателю «Опыт успешной поставки готовых завтраков, обедов и ужинов (общая цена исполненных участником закупки договоров)» критерия оценки «Квалификация участника закупки» в части требования о предоставлении в качестве подтверждения опыта выполнения аналогичных работ контрактов и/или договоров, заключенных в рамках Закона о закупках и Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе), исполненных в период с 01.01.2020 года до момента окончания срока подачи заявок, исполнение которых завершено к моменту окончания срока подачи заявок со стоимостью контракта/договора более 20 000 000,00 рублей.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 20.11.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «Сбербанк - АСТ», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку готовых обедов, завтраков и ужинов для курсантов Академии водного транспорта № ЭК 027/223/23-СМСП (реестровый № 32312981146) (далее – конкурс, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 48 483 030,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 21.11.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 18.12.2023 00:00.

Дата подведения итогов: 18.12.2023.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В настоящем случае при формировании Закупочной документации Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта» утвержденным решением наблюдательного совета Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта» протокол от «17» марта 2023г. № 16/НС (далее — Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Комиссия отмечает, что согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик

самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Таким образом, Заказчик вправе по своему усмотрению установить в качестве критерия оценки любой из критериев, предусмотренных в Положении о закупке.

Так, Приложением № 1 к Информационной карте конкурса установлен следующий порядок оценки по показателю оценки «Опыт успешной поставки готовых завтраков, обедов и ужинов (общее количество исполненных участником закупки договоров)»:

№ п/п	Показатели по критерию «квалификация участника конкурса»	
2.	Квалификация участника конкурса:	
2.2.	<p>Применяется показатель «Опыт успешной поставки готовых завтраков, обедов и ужинов (общее количество исполненных участником закупки договоров)».</p> <p>В рамках показателя оценивается соответствующий опыт участника по поставке продуктов питания и/или готовых завтраков, обедов и ужинов и/или оказания услуг по организации питания для нужд учреждений.</p> <p>Комиссией будет оцениваться общее количество исполненных участником закупки контрактов/договоров на поставку продуктов питания и/или готовых завтраков обедов и ужинов и/или оказания услуг по организации питания для нужд учреждений.</p> <p>Учитываются только контракты и/или договоры, которые были исполнены в период с 01.01.2020 года до момента окончания срока подачи заявок, и исполнение которых завершено к моменту окончания срока подачи заявок со стоимостью контракта/договора более 20 000 000,00 руб.</p> <p>К оценке принимаются исполненные участником закупки контракты/договоры, заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».</p> <p>Сведения предоставляются в соответствии с Формой 1.4.2.</p> <p>Указанные сведения подтверждаются копиями заключенных контрактов/договоров, исполненных без штрафных санкций, предоставляются в полном объеме со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью (должны быть представлены все страницы контрактов (договоров),</p> <p>Оценке не подлежат контракты / договоры, поставка и/или оказание услуг, по которым продолжается (контракты и/или договоры являются незавершенными).</p> <p>При этом представленные документы должны быть в виде неповторяющихся, полно читаемых копий, на которых видны необходимые сведения, подписи и печати.</p>	<p>Порядок оценки определяется по формуле:</p> $D2i = \frac{Pi}{Pmax} \times 100 \times ЗП$ <p>где D2i – количество баллов по показателю;</p> <p>Pi – предложение участника, которое оценивается;</p> <p>Pmax – предложение, за которое присваивается максимальное количество баллов;</p> <p>ЗП – значимость критерия (показателя), которая равна 50%.</p>

Как указывает Заявитель, ограничение в принятии договоров в качестве подтверждения опыта только в рамках контрактов/договоров, заключенных в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе нарушает Положение о закупке Заказчика и ведет к невозможности участия в Закупке.

В обоснование своей позиции Заявитель в жалобе ссылается на пункт 1.9.1 Положения о закупке, в котором, по мнению Заявителя, отсутствуют ограничения в предоставлении иных договоров помимо заключенных в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе.

Также Заявитель в жалобе ссылается на то, что установление сроков исполненных договоров, представленных в качестве подтверждения опыта, в период с 01.01.2020 года до момента окончания срока подачи заявок нарушает требования Постановления Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 (ред. от 31.10.2022) «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Постановление Правительства № 2604).

Кроме того, Заявитель указывает, что установление цены исполненного контракта/договора в размере 20 000 000,00 рублей ведет к ограничению конкуренции, учитывая, что субъекты малого и среднего предпринимательства – это сравнительно небольшие компании с маленькими доходами.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что не предоставление в составе заявки на участие в конкурсе таких документов не является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе и будет учитываться только при проведении оценки заявок участников.

Соответственно, исходя из положений Закупочной документации, отсутствие данных документов у потенциального участника Закупки не препятствует возможности подачи заявки, а непредоставление указанных документов, не является основанием для отклонения заявки такого участника.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что такой порядок оценки позволяет Заказчику выявить наиболее опытного из участников, подавших заявки на участие в Закупке, что также направлено на минимизацию рисков Заказчика, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора победителем оспариваемой Закупки.

При этом в соответствии с пунктом 4 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г., использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Также указанное требование устанавливается в связи с необходимостью выбора контрагента, который в результате осуществления предпринимательской деятельности приобрел необходимую квалификацию в сфере осуществления такой деятельности. Включение в закупочную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не

отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах (пункт 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018).

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что, согласно пункту 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021, Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Также по смыслу пункта 1 статьи 1 Закона о закупках, в торгах участвуют лишь те претенденты, которые могут своевременно и полно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем требования не являются квалификационными требованиями, а установлены исключительно в рамках оценки заявок в целях выявления лучших условий исполнения договора.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что установленные порядком оценки по показателю «Опыт успешной поставки готовых завтраков, обедов и ужинов (общее количество исполненных участником закупки договоров)» оспариваемые условия относительно принятия к оценке только договоров/контрактов, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе и Законом о закупках, которые были исполнены в период с 01.01.2020 года до момента окончания срока подачи заявок, и исполнение которых завершено к моменту окончания срока подачи заявок с ценой более 20 000 000,00 рублей, не противоречит требованиям законодательства в сфере закупок и не ограничивает конкуренцию.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что при формировании названных положений Закупочной документации Заказчиком созданы условия, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами, либо что рассматриваемые условия были включены в документацию о закупке в интересах определенного хозяйствующего субъекта.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма

торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В данном случае, указанный критерий не является условием допуска к участию в закупке, а учитывается только при оценке заявок участников, при этом его значимость составляет всего 50 баллов из максимальных 100, что позволяет участнику набрать баллы по иным критериям.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке было подано 4 заявки, что также подтверждает отсутствие ограничений при установлении оспариваемого Заявителем порядка оценки.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что установленный Заказчиком порядок оценки заявок по показателю «Опыт успешной поставки готовых завтраков, обедов и ужинов (общее количество исполненных участником закупки договоров)» отвечает потребности заказчика и не влияет на допуск участника к участию в закупке, а только подлежит оценке по вышеуказанному критерию.

Кроме того, Комиссия также считает необходимым отметить, что в пункте Положения о закупке, на который ссылается Заявитель в жалобе, отсутствует обязанность принимать к оценке договоры, заключенные вне процедур, предусмотренных Законом о закупках и Законом о контрактной системе.

Относительно довода Заявителя о том, что установленный порядком оценки срок исполненных договоров, представленных в качестве подтверждения опыта, нарушает требования Постановления Правительства № 2604 Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 1 Постановления Правительства №2604 настоящее положение устанавливает порядок оценки заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее соответственно - закупка, заявки), предельные величины значимости критериев оценки заявок, а также требования к форме документа, предусмотренного пунктом 4 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Постановление Правительства №2604 применяется при проведении закупочных процедур в рамках Закона о контрактной системе, в свою очередь, обжалуемая Закупка проводится в рамках Закона о закупках.

Учитывая изложенное, порядок оценки заявок участников при проведении Закупки не должен соответствовать требованиям Постановления Правительства № 2604.

Комиссия отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела,

заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (ИНН: 7715027733; ОГРН: 1027739733922) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.12.2023 № НП/53888/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.